

Marco Esposito, Lorenzo Gaeta,
Antonello Zoppoli, Lorenzo Zoppoli

Diritto del lavoro e sindacale

TERZA EDIZIONE



Giappichelli

Indice * **

<i>Presentazione</i>	<i>pag.</i> XVII
----------------------	---------------------

Sezione I

Profili storici e inquadramento sistematico

Capitolo I

Il percorso storico del diritto del lavoro italiano

1. Lo sviluppo del diritto del lavoro industriale	3
2. Lavoro e diritto nei primi decenni dell'Italia liberale	4
3. La legislazione sociale tra Otto e Novecento	5
4. Il corporativismo fascista	6
5. La Costituzione e le sue inattuazioni	8
6. Gli anni Sessanta e l'età del garantismo	9
7. Il diritto del lavoro "dell'emergenza"	10
8. La concertazione sociale e le novità degli anni Ottanta	11
9. "Postmoderno" e neoliberalismo a cavallo di due secoli	12

* Il volume è frutto di un intenso lavoro comune. Ciascun capitolo è stato scritto da un autore: M. Esposito ha scritto i capp. III, IX, XV (con la collaborazione di P. Saracini), XVI, XVII (con la collaborazione di P. Bozzao) e i paragrafi 11, 12 e 13 del Cap. XIX; L. Gaeta ha scritto i capp. I, VIII; A. Zoppoli i capp. II (esclusi i paragrafi 13, 14 e 15), V, VI (con la collaborazione di U. Gargiulo e G. Natullo), VII, XIX (esclusi i paragrafi 11, 12 e 13); L. Zoppoli i capp. II (paragrafi 13, 14 e 15), IV, X (con la collaborazione di U. Gargiulo), XI (con la collaborazione di G. Natullo), XII, XIII (con la collaborazione di M. Delfino), XIV (con la collaborazione di V. Luciani), XVIII.

** Si segnala che i riferimenti bibliografici e le abbreviazioni delle magistrature, delle fonti normative, delle riviste e delle enciclopedie sono reperibili sul sito dell'editore.

Capitolo II

Le fonti: Costituzione, legge e contratto nella disciplina del rapporto di lavoro. I diritti fondamentali

1. Lavoro, persona, cittadinanza nell'impianto costituzionale	15
2. <i>Segue</i> : La priorità della Costituzione nella prospettiva esterna e interna	18
3. <i>Segue</i> : Subordinazione, organizzazione, inderogabilità	20
4. Legislazione speciale e attuazione costituzionale	23
5. La declinazione della relazione legge-contratto collettivo	27
6. La centralità del contratto collettivo	29
7. Il ruolo del contratto individuale	32
8. L'articolazione del potere legislativo tra Stato e Regioni	35
9. Le fonti di diritto internazionale	38
10. Il diritto del lavoro europeo: la periodizzazione in tre fasi	39
11. <i>Segue</i> : Il conseguente assetto delle fonti	42
12. <i>Segue</i> : Le competenze dell'Unione europea in materia di politiche sociali e diritto del lavoro	44
13. I diritti fondamentali dei lavoratori. Fonti e "catalogo" dei diritti fondamentali	45
14. Il livello di protezione e il "contenuto essenziale" dei diritti fondamentali nel costituzionalismo multilivello	56
15. Il ruolo dei diritti fondamentali nel diritto del lavoro in trasformazione	58

Capitolo III

L'organizzazione e l'ordine giuridico del mercato del lavoro

1. Premessa: il mercato e il diritto del lavoro	61
2. Occupati, disoccupati, inattivi, poveri e pensionati	63
3. All'ombra del mercato: il lavoro sommerso	64
4. I principali attori del mercato del lavoro	65
4.1. Le amministrazioni dello Stato, le Regioni e gli altri enti pubblici	65
4.2. Le imprese	68
4.3. I sindacati	69
4.4. La dimensione internazionale	70
4.5. L'Unione europea	71
5. Le azioni e gli strumenti per promuovere l'occupazione: le politiche attive	72
6. Lo scenario internazionale	73
7. Il contesto europeo	75
8. L'influenza internazionale ed europea sull'ordinamento giuridico nazionale: dal collocamento pubblico ai servizi per l'impiego	77
9. <i>Segue</i> : Gli ambiti interessati dalle riforme degli anni 1997-2003	78
10. I livelli essenziali delle prestazioni, i destinatari delle misure e i principi alla base delle politiche attive	79

	<i>pag.</i>
11. Gli strumenti operativi per l'incontro tra domanda ed offerta: in particolare, le "banche dati"	83
12. L'accesso al mercato del lavoro della gente di mare, dei lavoratori dello spettacolo e in agricoltura	84
13. Il collocamento dei disabili	85
14. Il lavoro dei cittadini non appartenenti all'Unione europea	88
15. Il lavoro sommerso: le coordinate del tema	90
16. <i>Segue</i> : Tecniche e modelli di intervento per il contrasto e la prevenzione del lavoro sommerso. L'evoluzione normativa	92
17. Le attività ispettive	95

Capitolo IV

I contratti di lavoro: subordinazione, organizzazione e rapporti con discipline speciali

1. Il contratto di lavoro come espressione di autonomia negoziale privata: potenzialità e limiti	99
2. Le parti	101
3. La disciplina della forma e della volontà negoziale	102
4. Il patto di prova	105
5. La fattispecie contrattuale sotto il profilo causale: subordinazione, funzione organizzativa, corrispettività. I c.d. indici sintomatici della subordinazione	106
6. La fattispecie contrattuale e le sue inevitabili ricadute socio-strutturali: la dipendenza del lavoratore	111
7. Tendenze del terzo millennio: più collaborazione, meno subordinazione, più dipendenza	112
8. La parasubordinazione, ovvero la collaborazione dipendente ai confini della subordinazione: le collaborazioni coordinate e continuative <i>ex art.</i> 409 c.p.c. prima e dopo il d.lgs. 81/2015	115
9. Il lavoro occasionale	119
10. Il lavoro autonomo. In particolare i <i>riders</i> autonomi	121
11. Il lavoro agile (o <i>smart work</i>)	123
12. Il lavoro e le organizzazioni in forma associativa	125
13. I rapporti di lavoro con discipline speciali	127
14. Contratto di lavoro e pubbliche amministrazioni	127

Sezione II

Diritto sindacale

Capitolo V

Fenomeno sindacale e Costituzione

1. Lavoro e interesse collettivo-sindacale	135
--	-----

2. Soggetti sindacali e moduli organizzativi 138
3. Contrattazione collettiva e sua struttura 142
4. La libertà di organizzazione sindacale (art. 39, co. 1, Cost.): senso e profili 147
5. *Segue*: L'ambito soggettivo 150
6. Sindacato e contratto collettivo con efficacia generale (art. 39 seconda parte Cost.) 152
7. La ricostruzione privatistica del fenomeno sindacale 154
8. La teoria dell'ordinamento intersindacale 155

Capitolo VI

Soggetti e attività sindacale nei luoghi di lavoro

1. Rappresentanza dei lavoratori e rappresentanza del sindacato. Cenni storici 158
2. Statuto dei lavoratori e rappresentanza sindacale aziendale 160
3. Autonomia collettiva e rappresentanze sindacali unitarie 164
4. Le rappresentanze sindacali nel lavoro pubblico 166
5. I diritti sindacali ex titolo III dello Statuto dei lavoratori 167
6. Diritti sindacali e pubbliche amministrazioni 172
7. L'art. 28 dello Statuto dei lavoratori: la repressione della condotta antisindacale 173
8. La c.d. partecipazione debole: i diritti di informazione e consultazione 177

Capitolo VII

Il contratto collettivo tra anomia ed effettività

1. Individuale, collettivo e *anomia* del diritto sindacale 183
2. Il potere sindacale nel prisma dell'efficacia del contratto collettivo; le ragioni strutturali dell'efficacia *ultra partes* del contratto collettivo 184
3. *Segue*: ... e dell'efficacia "reale" 186
4. Il periodo liberale: categorie giuridiche e novità del fenomeno sindacale (i cc.dd. concordati di tariffa) 188
5. La (mistificatoria) "parentesi" del contratto collettivo di diritto corporativo (Autonomia ed eteronomia nella disciplina *ad hoc* dell'art. 39 Cost.; la valenza "negativa" del co. 2-4 e l'anomia del diritto sindacale) 191
7. Il contratto collettivo c.d. di diritto comune nella (inadeguata) ricostruzione privatistica dell'autonomia collettiva 194
8. La fondamentale prospettiva dell'ordinamento intersindacale: l'*effettività* e il sistema sindacale "di fatto" 195
9. Gli eterogenei sostegni dell'ordinamento statale all'efficacia del contratto collettivo: l'apporto della giurisprudenza; in particolare, art. 36 Cost. ed efficacia *ultra partes* (indiretta) delle clausole retributive 199
10. *Segue*: L'apporto della giurisprudenza; in particolare, art. 36 Cost. ed efficacia "reale" del contratto collettivo 200
11. *Segue*: Art. 2077 c.c. ed efficacia "reale" del contratto collettivo 203

	<i>pag.</i>
12. Il profilo temporale del contratto collettivo: le altalenanti soluzioni	206
13. L'ibrido quadro normativo e il progressivo indebolimento del sistema sindacale "di fatto": i cc.dd. accordi separati e il caso Fiat	208
14. La regolazione contrattuale del potere di stipulare il contratto collettivo: dall'unità di azione sindacale all'unità procedurale (il c.d. Testo Unico sulla rappresentanza sindacale del 14 gennaio 2014)	211
15. Il contratto collettivo "di prossimità": i radicali dubbi di legittimità costituzionale	216
16. L'articolazione funzionale del contratto collettivo e gli <i>escamotages</i> sull'efficacia <i>ultra partes</i>	218
17. La specificità del contratto collettivo nel lavoro pubblico	222
18. La questione del contratto collettivo "fonte del diritto"	226

Capitolo VIII

Lo sciopero

1. Lo sciopero e la sua evoluzione normativa	228
2. La titolarità del diritto	230
3. I limiti: la liceità degli scioperi "anomali" e politici	231
4. Le modalità dello sciopero e le altre forme di autotutela	233
5. Le "risposte" del datore di lavoro: la serrata e il crumiraggio	235
6. Lo sciopero nei servizi pubblici: a) la definizione e le condizioni di esercizio	236
7. b) le prestazioni indispensabili e la Commissione di garanzia	239
8. c) le sanzioni e la precettazione	240

Sezione III

Rapporto di lavoro

Capitolo IX

Doveri del lavoratore e poteri datoriali

1. Principi e tecniche del contemperamento: poteri, obblighi e diritti	245
2. La specificazione dell'obbligazione di lavoro: potere direttivo, diligenza ed obbedienza	246
3. L'obbligo di fedeltà	249
4. Il potere di controllo: ambiti e limiti	251
5. <i>Privacy</i> e rapporto di lavoro	255
6. Il potere e la responsabilità disciplinare	257
7. <i>Legge</i> : Pandemia, <i>Green Pass</i> e "sanzioni" atipiche ovvero indirette	262

pag.

Capitolo X

**Professionalità del lavoratore,
dinamiche organizzative e *jus variandi***

1. Oggetto del contratto, poteri datoriali e diritti del lavoratore	263
2. La prestazione professionale: statica e dinamica	264
3. Le categorie legali	265
4. Il diritto alla formazione e all'aggiornamento professionale	267
5. Lo <i>jus variandi</i> previsto e regolato dalla legge	269
6. Art. 2103 e modifiche pattizie allo <i>jus variandi</i> e all'inquadramento del lavoratore	270
7. La tutela della professionalità nel lavoro pubblico	271

Capitolo XI

Obbligo di sicurezza nei luoghi di lavoro

1. La tutela dell'integrità psico-fisica nei luoghi di lavoro: lo sviluppo normativo. Dall'art. 2087 c.c. sino al d.lgs. 81/2008	273
2. Il Testo Unico del 2008-2009	275
3. Le tutele contro le vessazioni sul lavoro: il <i>mobbing</i>	278
4. Il risarcimento del danno alla salute	278

Capitolo XII

**Diritto alla retribuzione, obbligazioni datoriali
e produttività del lavoro**

1. L'obbligazione retributiva: natura e struttura giuridica	280
2. Sistemi di calcolo, garanzia dei minimi retributivi <i>ex art.</i> 36 Cost. e articolazione funzionale dei salari	282
3. Costituzione, legge e contratto nella disciplina della retribuzione	285
4. <i>Segue</i> : Differenze tra pubblico e privato	287
5. La tutela del salario reale e la politica dei redditi	289
6. Retribuzione e produttività	292
7. Retribuzione e merito nel lavoro pubblico	294
8. La retribuzione differita: in particolare il trattamento di fine rapporto	295

Capitolo XIII

**Luogo, durata della prestazione e sospensione
del rapporto di lavoro per ragioni riguardanti il lavoratore**

1. Il luogo della prestazione, il trasferimento e la trasferta	298
2. L'orario di lavoro	299

	<i>pag.</i>
3. Il lavoro straordinario, notturno e a turni	302
4. Il riposo giornaliero e settimanale	304
5. Le ferie	305
6. Il <i>part-time</i>	306
7. Il lavoro intermittente	309
8. Contratto di lavoro e sospensioni della prestazione lavorativa. In particolare, le sospensioni per cause relative al lavoratore: malattia e infortunio	311
9. Gravidanza, maternità e paternità	313
10. Esigenze familiari e personali	315
11. Diritti e doveri politici	316

Capitolo XIV

L'estinzione del contratto di lavoro: risoluzione consensuale, dimissioni e licenziamenti

1. Le modalità di estinzione dei rapporti di lavoro: morte dei contraenti, risoluzione consensuale, clausola risolutiva espressa	318
2. <i>Segue</i> : Licenziamento, dimissioni, altre ipotesi di estinzione legale	319
3. La "formalizzazione" delle dimissioni e della risoluzione consensuale	320
4. La disciplina del licenziamento: dal codice civile alla l. 604/1966	321
5. Giusta causa e giustificato motivo (soggettivo e oggettivo) di licenziamento	324
6. Lo Statuto dei lavoratori: equilibri originari e successivi aggiustamenti	326
7. Le riforme del 2012 e del 2014/2015: nuovi approcci sistematici e nuovo pragmatismo giuridico	330
8. I licenziamenti viziati prima e dopo il 7 marzo 2015: discriminatori, nulli o annullabili per ragioni particolarmente gravi (art. 18, co. 1, 4 e 7; art. 2 d.lgs. 23/2015); inefficaci o annullabili per ragioni meno gravi (art. 18, co. 5, 6 e 7; artt. 3 e 4 d.lgs. 23/2015)	331
9. La molteplicità dei regimi sanzionatori e probatori	333
10. La qualificazione del licenziamento e i relativi problemi esegetici: la nozione di "fatto" nella l. 92/2012 e nel d.lgs. 23/2015	337
11. Ulteriori tratti di specialità della disciplina dei licenziamenti: i termini di decadenza per l'impugnazione, la revoca e i residui casi di libera re- cedibilità	340
12. I licenziamenti collettivi	340
13. La segmentazione delle tutele: vecchi/nuovi assunti; imprese minori e lavoro pubblico	343
14. Il regime speciale dei licenziamenti durante l'emergenza sanitaria dovuta al Covid-19	344

Capitolo XV
**Il lavoro a termine
 e i contratti con finalità formative**

1. Evoluzione dell'istituto	345
2. Le ipotesi di legittima apposizione del termine e i requisiti per la valida costituzione del rapporto. La c.d. clausola di contingentamento	348
3. <i>Segue</i> : Decorrenza del termine: limiti di durata, proroga del contratto e riassunzione	349
4. Divieti di assunzione a termine	351
5. I diritti dei lavoratori assunti con contratto a tempo determinato: in particolare il diritto di precedenza	351
6. Violazioni delle norme sul contratto a tempo determinato, sanzioni e rimedi	352
7. Discipline speciali	354
8. L'apprendistato e il contratto di formazione e lavoro. Dal Testo Unico del 2011 al <i>Jobs Act</i>	356

Capitolo XVI
**Lavoro esternalizzato,
 articolazioni dell'impresa e codatorialità**

1. Lavoro esternalizzato e articolazione dell'attività d'impresa: dal divieto di interposizione alla legittima codatorialità	361
2. Il lavoro a domicilio: uno strumento antico e tradizionale di decentramento produttivo	364
3. <i>Segue</i> : L'evoluzione: il telelavoro, lo <i>smart work</i> e la diffusione delle piattaforme digitali	365
4. La somministrazione di lavoro	367
5. Le tutele del lavoro negli appalti	373
6. Distacco, gruppi e reti di imprese	376
7. Il trasferimento di azienda	379
8. Istituti interpositori, esternalizzazioni e lavoro nelle pubbliche amministrazioni	383

Capitolo XVII
**Cassa integrazione guadagni, trattamenti di disoccupazione
 e strumenti per l'inserimento
 e la ricollocazione nel mercato del lavoro**

1. I c.d. ammortizzatori sociali	385
2. Il sostegno al reddito in costanza di rapporto di lavoro: la CIG	387
- 2.1. La Cassa integrazione guadagni ordinaria	390

	<i>pag.</i>
2.2. La Cassa integrazione guadagni straordinaria	391
2.3. La Cassa integrazione in deroga	392
2.4. La Cassa integrazione guadagni Covid e post-Covid	393
2.5. I fondi di solidarietà bilaterali	396
3. Il sostegno al reddito alla cessazione del rapporto di lavoro. L'origine dell'assicurazione sociale per l'impiego e l'indennità di mobilità	397
3.1. La Nuova assicurazione sociale per l'impiego (Naspi)	398
3.2. L'assegno di ricollocazione	402
3.3. L'indennità di disoccupazione per i lavoratori con rapporto di collaborazione coordinata e continuativa (Dis-Coll)	403
3.4. Ammortizzatori sociali per far fronte alla disoccupazione causata dal Covid	404
3.5. <i>Segue</i> : L'ISCREO	405
4. L'evoluzione delle misure di inclusione sociale	406
5. Il reddito di cittadinanza	407
6. Reddito di cittadinanza, Covid e Rem	412
7. I tirocini formativi e di orientamento	414
8. Gli incentivi all'occupazione	416

Capitolo XVIII

Le discriminazioni sul lavoro

1. Fonti e istituzioni del diritto antidiscriminatorio	419
2. Le nozioni di discriminazione e gli strumenti per realizzare le pari opportunità	421
3. L'onere della prova e la tutela giudiziaria	425

Capitolo XIX

Negozzi dispositivi, prescrizione e decadenza dei diritti del lavoratore.

Prevenzione del contenzioso e cenni al processo del lavoro

1. L'art. 2113 c.c. e le sue origini	428
2. <i>Segue</i> : La ricostruzione teorico-sistematica della norma	430
3. <i>Segue</i> : L'ambito di applicazione della disciplina e le modalità di impugnazione delle rinunce e transazioni invalide	433
4. La prescrizione: i termini	435
5. <i>Segue</i> : Il <i>dies a quo</i>	436
6. La decadenza	438
7. La certificazione	439
8. La conciliazione	443
9. L'arbitrato	445
10. <i>Segue</i> : Arbitrato irrituale e norma inderogabile	447

	<i>pag.</i>
11. Giustizia del lavoro e specializzazione della tutela giudiziale: materie e rapporti	449
12. Concentrazione ed economia del procedimento, onere della prova, poteri del giudice e dialogo con l'ordinamento intersindacale	451
13. Il ricorso in appello e in Cassazione	455
14. Le particolari garanzie dei crediti del prestatore di lavoro	456
 <i>Notizie sugli Autori</i>	 458